

KONTRAK E-DAGANG: PERBANDINGAN AQAD (KONTRAK) DALAM MUAMALAH ISLAM

Nor Adila bt Mohd Noor¹ & Nor Azlina bt Mohd Noor²

Abstrak

Secara umumnya aktiviti jual beli secara e-dagang merupakan suatu instrumen jual beli yang sangat diperlukan oleh masyarakat zaman globalisasi kini. Ini kerana jual beli e-dagang lebih kepada menginterpretasikan jual beli dalam bentuk yang lebih moden dan kompleks. Pengiktirafan undang-undang di Malaysia tentang keesahan mesej elektronik dalam urusan perdagangan dan keusahawanan bagi memenuhi tuntutan undang-undang dan untuk memudahkan urusan perdagangan melalui penggunaan media elektronik telah diperuntukkan di bawah seksyen 6 Akta Perdagangan Elektronik 2006. Justeru itu, artikel ini akan membincangkan teori ¹aqad (kontrak) dalam muamalah Islam dan konvensional. Perbincangan akan difokuskan kepada konsep kontrak yang diamalkan dalam transaksi jual beli e-dagang dan ²aqad jual beli dalam transaksi muamalah Islam dengan membuat kajian perbandingan antara kedua-duanya. Penilaian secara kritis terhadap keseluruhan elemen dalam kontrak e-dagang akan dilakukan bagi memastikan sama ada ia bertepatan atau tidak dengan kontrak yang dikehendaki oleh syarak. Justeru itu diharapkan artikel ini akan memberi keyakinan kepada umat Islam tentang kepentingan jual beli transaksi muamalah semasa melalui kontrak e-dagang dalam usaha mempertingkatkan lagi perkembangan muamalah Islam di Malaysia.

Pendahuluan

Kehadiran teknologi komputer dan internet telah banyak mengubah corak dan gaya hidup manusia kini. Ia bukan sahaja mengubah cara berkomunikasi dan memperolehi maklumat bahkan telah membawa perspektif baru dalam dunia perniagaan dan perdagangan sehingga lahirnya e-commerce (e-dagang), (e-tiket), dan lain-lain lagi. Jual beli merupakan salah satu bentuk urusan perdagangan yang paling utama dalam e-dagang. T.,Efraim et al (2004) telah mendefinisikan e-dagang sebagai suatu proses pembelian, penjualan, pertukaran atau pemindahan produk, perkhidmatan atau maklumat melalui jaringan kumpulan termasuklah internet. Pembentukan dan pelaksanaan jual beli sebegini adalah baru dan tidak dapat dibahaskan secara khusus dalam kitab klasik. Tambahan pula konsep dan kerangka e-dagang bukanlah lahir dari acuan muamalat Islam. Namun mengenai urusan jual beli, fuqaha telah meletakkan asas dan teori yang jelas sebagai panduan. Oleh itu sejauhmana konsep dan amalan jual beli dalam e-dagang selaras dengan muamalat Islam akan dikupas dan ditinjau.

¹ Pensyarah Syariah dan Undang-undang di Universiti Teknologi MARA Terengganu Kampus Dungun, (norad852@tganu.uitm.edu.my)

² Pensyarah undang-undang di Universiti Utara Malaysia, (norazlyna@uum.edu.my)

Definisi 'Aqad Menurut Syarak

'aqad dalam bahasa Arab disebut *al-'aqdu*, pada bahasa bermaksud sesuatu yang mengikat³. Mengikut syarak ia adalah suatu kesimpulan daripada proses tawar menawar di antara dua pihak yang bersetuju untuk melakukan sesuatu⁴ dan melibatkan cadangan (ijab)⁵ dan penerimaan (qabul)⁶. Ia adalah suatu ikatan tawaran dengan penerimaan yang melahirkan kesan pada perkara yang di 'aqadkan⁷. Dengan persetujuan itu, maka lahirlah kuatkuasa undang-undang di mana setiap yang terlibat mendapat hak dan sebaliknya berkewajipan menyempurnakan tanggungjawab yang tertentu.⁸ Ini bermakna dalam 'aqad mesti ada ijab dan qabul iaitu tawaran dari pihak yang pertama dan penerimaan dari pihak yang kedua yang boleh menimbulkan kesan hukum syarak terhadap pihak yang terlibat⁹.

Menurut istilah para fuqaha, jual beli ialah 'aqad yang merujuk kepada pertukaran sesuatu harta dengan harta yang lain bagi tujuan pemilikan kekal. Maksudnya, dalam 'aqad tersebut mestilah wujud pertukaran harta untuk tujuan pemilikan. Jual beli juga mesti membabitkan sesuatu yang syarak menilainya sebagai harta. Jual beli ini juga perlu membabitkan pemilikan dan penyerahan hak milik dan tidak boleh ditetapkan untuk tempoh tertentu sahaja.¹⁰

Fuqaha mazhab Maliki pula, mendefinisikan jual beli dari sudut syarak dengan suatu 'aqad yang mengandungi pertukaran barangan antara kedua-dua pihak yang melakukan 'aqad.¹¹ Fuqaha mazhab Hambali pula mentakrifkan jual beli sebagai pertukaran barangan dengan barangan lain secara pertukaran hak milik.¹² Fuqaha Mazhab Syafie pula berpendapat bahawa jual beli menurut istilah syarak adalah pertukaran barangan dengan barangan lain melalui cara-cara yang tertentu.¹³

Wahbah al-Zuhaily dalam bukunya telah membahagikan definisi 'aqad kepada dua kategori, umum dan khusus. Secara umumnya, 'aqad ialah setiap perkara yang diniatkan oleh individu untuk dilakukannya sama ada ia hasil dari satu kehendak (sebelah pihak) seperti wakaf, pelupusan hutang, talak dan sumpah atau ia memerlukan dua kehendak

³ Ala' Eddin Kharofa. 1997. *Transactions in Islamic Law*. Kuala Lumpur. AS Noordeen, hlm. 1

⁴ Md Akhir Yaacob (2002). *Undang-undang Sivil Islam*. Selangor: Dewan Bahasa dan Pustaka, hlm. 33 terjemahan daripada al-Ahkam al-'Adliyah.

⁵ Ijab adalah perkataan pertama yang diucapkan oleh salah seorang yang berkontrak untuk tujuan membentuk perpindahan milik (tassaruf) dan dengannya pindah milik itu berlaku

⁶ Qabul pula ialah perkataan kedua yang diucapkan oleh salah seorang yang berkontrak untuk tujuan membentuk perpindahan milik (tassaruf) dan dengannya 'aqad (persetujuan) menjadi sempurna.

⁷ Teuku Iskandar. (1998). *Kamus Dewan Edisi Ketiga*. Cet. 4. Kuala Lumpur. Dewan Bahasa dan Pustaka, hlm. 19.

⁸ Mustafa Daud. (1995). *Perniagaan Menurut Islam*. Cetak ulang. Kuala Lumpur: Utusan Publications & Distributors Sdn. Bhd., hlm. 30-31.

⁹ Abu Zaharah. 1977. *al-Milikiyyah Wa Nazariyyah al-'Aqd fi al-Islamiyyah*. Mesir: Dar al-Fikr, hlm. 52

¹⁰ Mustofa Al-Khin (Dr.), Mustofa Al-Bugho (Dr.), Ali Asy-Syarbaji. 2004. *Kitab Feqah Mazhab Syafie* (Jilid 6). Terj. Ust Solehan bin Ayub. Kuala Lumpur: Pustaka Salam Sdn. Bhd., hlm. 1000.

¹¹ Al-Allamah Syamsuddin Al-Syeikh Muhammad Al-Dusuqi. (t.t). *Hasyiah Al-Dusuqi Ala Syarh Al-Kabir* Juzuk 3. Mesir: Maktabah Isa al-Babi al-Halabi Wa Syirkuh, hlm. 2.

¹² Abi Muhammad Abdullah Ibn Ahmad. (1972). *Al-Mughni*. Juzuk 4. Beirut: Dar al-Kitab al-'Arabi. Hlm. 45.

¹³ Muhammad al-Syarbini al-Khatib. (t.t). *al-Iqna'*. Juzuk 2. Dar A-l-Fikr, hlm. 2.

(dua pihak) untuk dilaksanakan seperti jual beli, sewaan, perwakilan dan gadaian. Secara khususnya pula ia adalah ikatan antara *ijab* dan *qabul* yang mengikut syarak dan menghasilkan kesannya pada tempatnya. Ia adalah takrif yang biasa diguna pakai oleh ulamak Islam dalam mendefinisikan *‘aqad*.¹⁴

Definisi *‘Aqad* Menurut Konvensional

‘Aqad secara konvensional dikenali sebagai suatu kontrak yang mengandungi satu janji atau janji-janji yang boleh diambil tindakan undang-undang¹⁵. Memetik definisi daripada kamus undang-undang, *‘aqad* atau yang disebut sebagai kontrak bermaksud “a *legally binding agreement. A promise or set of promises which law will enforce.*”¹⁶ C P Thorpe & J C L Bailey¹⁷ pula menyatakan bahawa “*A contract is an agreement which the parties intend to be legally binding.*”

Seksyen 2(h) Akta Kontrak 1950 mendefinisikan kontrak sebagai suatu perjanjian yang boleh dikuatkuasakan oleh undang-undang. Ia adalah satu perjanjian yang mengikat pihak-pihak yang dimasuki. Ini bermaksud, suatu kontrak akan wujud apabila pihak yang berkenaan telah mencapai persetujuan atau apabila mereka disifatkan sebagai telah mencapai persetujuan atau apabila mereka disifatkan sebagai telah mencapai persetujuan dan undang-undang mengiktiraf hak dan tanggungjawab yang timbul daripada persetujuan itu.¹⁸ Secara umumnya, suatu kontrak yang sah wujud sekiranya memenuhi elemen-elemen seperti adanya cadangan dan penerimaan yang membentuk satu perjanjian, balasan, kelayakan pihak-pihak di dalam kontrak, niat, ketentuan, kerelaan bebas dan tujuan yang sah¹⁹.

Berdasarkan takrifan yang diberi di atas, maka dapat dibuat kesimpulan bahawa wujudnya persamaan pentafsiran definisi antara *‘aqad* dalam muamalah Islam dan kontrak dalam konvensional dari sudut tawaran, penerimaan, balasan, niat, keupayaan dan kerelaan.

Teori Jual Beli dalam Muamalah Islam

Kita sedia maklum bahawa jual beli merupakan suatu kontrak (*‘aqad*). Setiap kontrak sudah tentu mempunyai rukun-rukun tersendiri supaya kontrak ini wujud. Rukun-rukun ini pula sudah tentu mempunyai syarat-syarat tersendiri supaya ia diterima sebagai sah dan seterusnya memberikan implikasi tertentu iaitu beberapa hukum yang ditetapkan oleh Allah S.W.T. Terdapat tiga rukun yang penting dalam *‘aqad* jual beli yang akan dibahaskan dengan lanjut selepas ini iaitu:

¹⁴ al-Zuhayli, Wahbah. (1973). *al-Fiqh al-Islami Wa Adillatuhu*. Beirut: Dar al-Fikr, hlm 363

¹⁵ Asiah Mohd Yusoff. (2000). Undang-undang Kontrak Anson. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka terjemahan daripada A.G.Guest. (1984). *Anson's Law of Contract*. United Kingdom: Oxford University Press.

¹⁶ L B Curson, Barrister. (1994). *Dictionary of Law*. Ed. 4. Kuala Lumpur: International Law Book Services, hlm. 84.

¹⁷ C P Thorpe & J C L Bailey. 1999. *Commercial Contracts*. Ed. 2. London: Kogan Page Limited, hlm.1.

¹⁸ Mohamad Sabri Yusoh & Shapiai Abd. Rahman. (2000). *Asas Undang-undang Perniagaan di Malaysia*. Ed. 2. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka, hlm. 26.

¹⁹ Seksyen 10(1) Akta Kontrak 1950.

1. Pihak yang mengikat Kontrak (*Al-‘Aqidan*)
2. *Sighah* kontrak (*Ijab* dan *Qabul*)
3. Barang jualan dan harganya (*Ma’qud ‘alaiih*)

Rukun pertama: Pihak yang mengikat kontrak

Islam telah menetapkan beberapa ketentuan kepada pihak yang ber‘aqad (pembeli dan penjual) bagi melayakkan mereka melakukan sesuatu ‘aqad atau perjanjian. Antaranya:

(a) Waras iaitu baligh, berakal dan boleh menguruskan harta dengan baik

Para ulamak sepakat mengatakan bahawa kedua-dua pihak yang ber‘aqad perlu berakal.²⁰ Kanak-kanak, orang gila, dan orang bodoh yang ditahan oleh hakim daripada melakukan sebarang muamalah, tidak boleh melakukan ‘aqad jual beli. Walaubagaimanapun, mereka boleh melakukan muamalah jual beli atas keizinan penjaga (wali) mereka. Halangan ini adalah disebabkan mereka tidak mempunyai kelayakan untuk berurusan menurut syarak. Kelayakan untuk berurusan menurut syarak adalah berakal.²¹ Sebagaimana firman Allah S.W.T dalam Surah al-Nisa’ 3:6 yang bermaksud:

“Dan ujilah anak-anak yatim itu (sebelum baligh) sehingga mereka cukup umur (dewasa). Kemudian jika kamu nampak dari keadaan mereka (tanda-tanda yang menunjukkan bahawa mereka) telah cerdik dan berkebolehan menjaga hartanya, maka serahkanlah kepada mereka hartanya.”

(b) Bebas membuat pilihan ketika mengikat kontrak

Maksudnya apabila seseorang menjual atau membeli, dia melakukannya dengan bebas dan dengan sepenuh hatinya serta meredhai urusan yang ingin dijalankan. Penjual dan pembeli perlu melakukan urusan jual beli mereka dalam keadaan kerelaan hati atau pilihan sendiri. Penjual rela untuk menjual barangannya dan pembeli rela membeli barangan tersebut. Ini bertepatan dengan firman Allah S.W.T dalam surah an-Nisa’ 3:29 yang bermaksud *“Melainkan dengan perniagaan (jual beli) yang dilakukan secara rela merelai antara kamu.”*

Mazhab Syafie berpendapat, tidak sah jual beli dengan paksaan.²² Ini terkecuali jika paksaan tersebut dilakukan oleh hakim seperti hakim mewajibkan hutangnya.²³ Maka paksaan ini dianggap sah serta ‘aqad jual beli tersebut diterima. Tetapi sebaliknya, jika paksaan itu tanpa sebarang sebab keharusan dari sudut syarak, maka ‘aqad itu dikira tidak sah.

²⁰ Alauddin Abi Bakr Ibn Mas’ud al-Kasani. (t.t). *Bada‘i al-Sana‘i fi Tartib al-Syara‘i*. Juzuk 6. Kaherah: Maktabah al-Imam, hlm. 2983.

²¹ Ibid.

²² Syamsuddin Muhammad Ibn Abi al-Abbas al-Ramli. (t.t). *Nihayah al-Muhtaj Ila Syarh al-Minhaj*. Juzuk 3. Mesir : Maktabah Wa Matbaah Mustafa al-Babi al-Halabi Wa Auluduhu, hlm. 387.

²³ Ibid.

(c) Penjual dan pembeli adalah individu yang berlainan

Maksudnya, mesti wujud dua pihak yang berlainan yang mengikat kontrak tersebut; penjual serta pembeli bukanlah orang yang sama. Ini kerana kepentingan kedua-dua pihak sentiasa berlainan. Penjual sentiasa mahukan harga yang lebih tinggi dengan kualiti barangan yang lebih rendah. Sementara pembeli pula sentiasa mahukan kualiti barangan yang lebih baik dengan harga yang lebih rendah. Semua perkara ini membabitkan beberapa tanggungjawab yang mungkin akan saling bertentangan. Oleh itu, semua tanggungjawab ini tidak boleh diletakkan hanya pada seorang individu.²⁴

(d) Boleh melihat

Oleh itu, jual beli oleh orang buta tidak sah kerana wujudnya kejahilan yang ketara. Untuk tujuan jual beli, orang buta ini perlu mewakilkannya kepada orang lain untuk membeli atau untuk menjual bagi pihaknya.²⁵

Rukun kedua: *Sighah* kontrak

Ijab dan *qabul* merupakan unsur penting dalam ^oaqad jual beli kerana ia merupakan salah satu tanda wujudnya kerelaan antara kedua belah pihak yang berurusan. Perkataan atau lafaz yang menunjukkan kepada penyerahan hak milik dinamakan *ijab*. Contohnya: penjual berkata “Saya menjual baju ini kepada anda dengan harga sekian.” *Qabul* pula ialah jawapan yang menunjukkan penerimaan kepada penyerahan tersebut. Contohnya: pembeli berkata “Saya setuju atau saya membelinya atau ucapan yang seumpama dengannya.”²⁶

Mazhab Hanafi berpendapat bahawa lafaz *ijab* boleh dilafazkan oleh salah seorang daripada dua pihak yang ber^oaqad iaitu sama ada daripada penjual atau pembeli. Ianya merupakan lafaz yang diucapkan selepas lafaz *ijab*.²⁷ Jumhur fuqaha iaitu Syafie, Maliki dan Hanbali sepakat mengatakan bahawa *ijab* adalah lafaz penyerahan hak milik iaitu daripada penjual, walaupun ianya diucapkan terkemudian dari *qabul* dan *qabul* pula adalah lafaz penerimaan barangan iaitu daripada pembeli walaupun ia dilakukan terlebih dahulu.²⁸

Ringkasnya, perbezaan pendapat ini, tidak menjejaskan keperluan *ijab* dan *qabul* dalam ^oaqad berkenaan. Sama ada penjual atau pembeli terlebih dahulu yang mengatakan kerelaan untuk menjual beli, ^oaqad tersebut sudah dikira sempurna. Selain, melalui percakapan atau lafaz, ^oaqad juga diterima melalui kaedah isyarat, tulisan dan wakil. Ianya bagi memudahkan umat Islam berurusan dalam muamalah jual beli. Di samping

²⁴ Mustofa Al-Khin (Dr.), Mustofa Al-Bugho (Dr.), Ali Asy-Syarbaji. 2004. *Op. cit.*, hlm. 1004-1005.

²⁵ Ibid., hal. 1005.

²⁶ Abdul Karim Zaidan (Dr.). (1989). *al-Madkhal Li Dirasah al-Syariah al-Islamiah*. Cet. 11. Baghdad: Maktabah al-Quds, hlm. 239.

²⁷ Al-Imam Kamaluddin Muhammad Ibn Abdul Wahid al-Siwasi. 1970. *Op. cit.*, hlm. 248.

²⁸ Syamsuddin Muhammad Ibn Abi al-Abbas al-Ramli. (t.t). *Op. cit.*, hlm. 376.

itu, kaedah-kaedah tersebut digariskan oleh para ulamak bagi memenuhi tujuan sebenar [°]aqad jual beli iaitu kerelaan kedua-dua belah pihak untuk bertukar barangan.

Rukun ketiga: Barang jualan dan harganya

Inilah yang dinamakan subjek kontrak ([°]aqad). Dalam kontrak jual beli, subjek kontrak merujuk kepada barangan yang dijual dan barangan yang dijadikan sebagai bayaran. Kedua-dua perkara ini perlu memenuhi beberapa syarat. Keteranganannya adalah seperti berikut:

(a) Barangan yang dijual mestilah dalam bentuk yang bernilai menurut syarak

Rasulullah S.A.W. telah menyenaraikan beberapa barangan najis seperti arak, babi, najis binatang adan bangkai yang bermaksud :

“Allah telah mengharamkan jual beli arak, bangkai, babi dan berhala. Seorang sahabat bertanya: Wahai Rasulullah, apa pandanganmu tentang lemak daripada bangkai. Ia digunakan untuk mengecat kapal, disapukan pada kulit dan orang ramai menyalakan lampu dengannya? Baginda menjawab: Tidak, ia haram. Kemudian Nabi S.A.W. bersabda lagi:”Allah memerangi (membinasakan) kaum Yahudi. Apabila Allah mengharamkan lemak haiwan, mereka telah mencairkannya kemudian menjualnya dan mereka mengambil hasil jualannya.”²⁹

(b) Berfaedah dan bermanfaat

Barangan yang tidak mendatangkan sebarang manfaat dan faedah tidak diharuskan diniagakan. Contohnya arak dan bangkai binatang. Kedua-duanya tidak mendatangkan sebarang manfaat sebaliknya memberi kemudharatan kepada manusia. Barangan yang memberi manfaat bukanlah dinilai melalui akal fikiran manusia tetapi melalui nas syarak.³⁰ Ini kerana manusia sering dipengaruhi oleh nafsu keinginannya tanpa memikirkan tentang buruk baik sesuatu barangan.

Oleh itu, mazhab Hanafi, menyatakan bahawa tidak sah berjual beli barangan yang sedikit seperti sebutir gandum. Disebabkan sebutir gandum tidak dianggap sebagai barangan kerana tidak memberi manfaat dari sudut syarak. Sehubungan dengan itu, sesuatu barangan yang diniagakan perlulah mendatangkan manfaat serta berfaedah kepada manusia menurut pandangan Islam. Barangan yang tidak mendatangkan manfaat dan faedah tidak dikira sebagai barangan oleh syarak.

(c) Barangan itu boleh diserahkan ketika ber[°]aqad

Islam melarang umatnya menjual dan membeli barangan yang tidak wujud serta tidak boleh diserahkan ketika ber[°]aqad. Ini berdasarkan sebuah hadis Rasulullah S.A.W yang bermaksud:

²⁹ [Riwayat al-Bukhari, Jual beli, Bab Jual beli bangkai dan berhala. No. 2121]

³⁰ Syamsuddin Muhammad Ibn Abi al-Abbas al-Ramli. (t.t). *Op. cit.*, hlm.396.

*“Wahai Rasulullah, ada seorang lelaki datang meminta saya menjualkan kepadanya barangan yang saya tiada (saya bertindak menjual kepadanya). Apakah boleh saya beli barang tersebut di pasar untuk diserahkan kepadanya. Baginda bersabda: jangan engkau jual barangan yang tiada padamu.”*³¹

Selain itu, jual beli dengan cara ini termasuk dalam kategori jual beli berisiko (*al-gharar*) kerana barangan tersebut mungkin wujud dan mungkin juga tidak. Sedangkan Rasulullah S.A.W. melarang jual beli berisiko.

(d) Barangan dan nilai harga diketahui

Syarat ini bertujuan untuk mengelakkan daripada tercetusnya perselisihan antara pembeli dan penjual. Pembeli mesti mengetahui Jenis, kadar, dan zat barangan yang ingin dibeli. Ia tidak harus membeli barangan yang tidak diketahui tentang zat, jenis dan kadarnya. Kedua-dua pihak yang ber’aqad juga perlu mengetahui nilai harga dari sudut kadar dan sifatnya. Tidak harus melakukan jual beli dengan kadar harga yang tidak diketahui.

(e) Pihak yang berkontrak mestilah orang yang mempunyai kuasa ke atas barangan yang ingin dijual beli sama ada kuasa sebagai seorang penjaga atau kuasa sebagai pemilik.

Ini kerana jual beli merupakan hak milik kepada orang lain. Oleh itu, tidak harus ber’aqad jual beli di atas barangan yang tidak dimiliki seperti rumput kerana ia merupakan barangan yang harus diambil manfaat oleh semua manusia. Ini berdasarkan sebuah hadis Rasulullah S.A.W yang bermaksud *“Orang-orang Islam memiliki secara bersama tiga barangan iaitu api, rumput dan air.”*³²

Secara keseluruhannya, dapatlah disimpulkan bahawa barang-barang yang dilakukan jual beli perlulah memenuhi syarat-syarat yang telah digariskan oleh syarak supaya segala urusan muamalah jual beli yang dilakukan bertepatan dengan kehendak syarak dan dapat mengelakkan daripada berlakunya perselisihan antara sesama manusia.

Konsep E-Dagang

Istilah e-dagang boleh diinterpretasikan daripada beberapa sudut. Daripada konteks yang lebih luas dan umum, ia dilihat sebagai bentuk atau cara pelaksanaan perniagaan secara elektronik, manakala dari konteks yang lebih sempit, ia boleh dirujuk sebagai satu transaksi perniagaan atau perdagangan secara elektronik.³³ Manakala ”urus niaga perdagangan” pula boleh diertikan sebagai suatu komunikasi sehala atau pelbagai yang bersifat perdagangan, sama ada berbentuk kontraktual atau tidak, termasuklah apa-apa

³¹ [Lihat Sunan Abu Daud, Jual beli dan sewa, Bab lelaki yang menjual apa yang tiada padanya. no. 3530]

³² [Riwayat Abu Daud, Ahmad dan Ibn Majah]

³³ David McGeachine. 1999. *Defining E-Commerce dalam conference of the Measurement of Electronic Commerce*. Singapore: Singapore Department of Statistic

perkara yang berhubungan dengan pembekalan atau pertukaran barang-barang atau perkhidmatan, agensi, pelaburan, kewangan, perbankan dan insurans.³⁴

Di Malaysia, **Akta Perdagangan Elektronik 2006** telah mengiktiraf keesahan kontrak dalam bentuk mesej elektronik ini dan ia telah diperuntukkan di bawah seksyen 6 akta ini.³⁵ Apa-apa maklumat dalam bentuk elektronik³⁶ sama ada keseluruhan atau sebahagian tidak boleh dinafikan mempunyai kesan undang-undang dan ianya adalah sah³⁷. Dalam pembentukan suatu kontrak, komunikasi cadangan, penerimaan cadangan serta pembatalan dan penerimaan pembatalan cadangan boleh dinyatakan melalui mesej elektronik³⁸ dan ia tidak boleh dinafikan keesahannya di sisi undang-undang³⁹.

Perbandingan Teori Kontrak E-Dagang Dari Perspektif Muamalah Islam

Sighah : Penawaran dan penerimaan (Ijab dan qabul) dalam kontrak e-dagang

Dalam konteks e-dagang, komunikasi tawaran⁴⁰ akan bermula dengan pihak pelanggan memilih dan bersetuju untuk mengadakan ^oaqad iaitu setelah memasuki dan melawati sesuatu lawan web serta berpuas hati untuk melanggan, lalu pelanggan menekan sesuatu butang untuk mengadakan transaksi dan serentak dengan itu tawaran daripada pembuat tawaran akan muncul, maka bermulalah majlis ^oaqad.

Ijab dilakukan dengan membuat tawaran secara on line melalui laman web aktif terbuka dengan mengatur program yang tertentu yang boleh dicapai oleh mana-mana pihak yang berminat untuk melakukan ^oaqad seperti yang diprogramkan. Manakala menerima daripada pihak yang ingin mengadakan ^oaqad pula pada kebiasaannya berlaku setelah diisi segala maklumat yang dikehendaki serta bersetuju dengan apa yang diisikan serta mengikut program yang telah ditetapkan oleh pihak pembuat tawaran. Selain itu penawaran dan penerimaan mestilah memenuhi syarat berikut:⁴¹

- (a) Keselarasan antara penawaran dan penerimaan dari segi maksud dan kandungan. Iaitu sekiranya penawaran pembelian tiket tertentu maka penerimaan juga adalah tiket tersebut. Tiada masalah dari segi kelainan penggunaan bahasa dan cara komunikasi asalkan ia difahami oleh kedua-dua pihak.
- (b) Kesenambungan antara penawaran dan penerimaan dalam satu majlis ^oaqad. Iaitu tidak diselangi antaranya dengan perkara lain yang tidak berkaitan. Atau pun diam yang lama yang pada adatnya menggambarkan tiada kesinambungan antara kedua-duanya lagi.

³⁴ Seksyen 5, Akta Perdagangan Elektronik 2006.

³⁵ Khalijah Ahmad. 2007. *Akta Perdagangan Elektronik 2006: Satu perbincangan dari perspektif pembentukan kontrak dalam talian*, Prosiding Persidangan Undang-undang 2007, Sintok: Universiti Utara Malaysia.

³⁶ Ia seperti peruntukan Klausa 7(2) *The United Nations Commission on International Trade Law (UNCITRAL) Model Law on Electronic Commerce 1996* yang menyatakan "a contract shall not be denied legal effect, validity or enforceability on the ground that an electronic message is used in its formation."

³⁷ Seksyen 6(1) Akta Perdagangan Elektronik 2006.

³⁸ Seksyen 7(1) Akta Perdagangan Elektronik 2006.

³⁹ Seksyen 7(2) Akta Perdagangan Elektronik 2006.

⁴⁰ Rujuk seksyen 17(1), Akta Perdagangan Elektronik 2006 berkenaan bab komunikasi mesej elektronik.

⁴¹ al-Zuhayli, Wahbah. 1973. *al-Fiqh al-Islami wa adillatuhu*. Beirut: Dar al-Fikr, hlm 363.

Oleh itu, sighth jual beli yang berlaku dalam e-dagang adalah secara nyata iaitu dalam bentuk tulisan berdigital. Sama hukum dan keadaan dengan jual beli secara tulisan atau surat menyurat. Ini merupakan satu pengecualian mengikut pendapat jumhur fuqaha⁴² Cuma bezanya e-dagang adalah secara berdigital. Oleh itu kontrak jual beli secara bertulis adalah selari selama mana memenuhi dua syarat iaitu *mustabinah wa marsumah*. *Mustabinah* iaitu tulisan tersebut kekal di atas suatu objek yang dapat mengekalkan seperti kertas, kayu dan batu, manakala *marsumah* pula ialah tulisan dalam bentuk atau format penulisan yang biasa digunakan dan difahami awam. Kedua-dua ciri tersebut didapati dan dipenuhi dalam e-dagang kerana dari sudut *mustabinah*, tulisan boleh kekal sama ada secara digital atau fizikal. Dalam bentuk digital, tulisannya boleh disimpan dan dipaparkan semula menerusi komputer. Dari sudut *marsumah*, ia menggunakan format penulisan yang bukan sahaja diiktiraf dan difahami oleh semua golongan.

Majlis 'Aqad Dalam Kontrak e-Dagang

Dari segi kesinambungan, iaitu penawaran dan penerimaan perlu berlaku satu majlis. Majlis 'aqad yang terbentuk adalah berdasarkan syarat sighth yang menghendaki ijab dan qabul berkesinambungan antara satu sama lain dalam satu majlis. Majlis 'aqad ialah satu keadaan di mana kedua-dua pihak bertemu untuk mencari kesepakatan mengenai 'aqad, atau majlis pertemuan untuk melakukan 'aqad. Memandangkan 'aqad e-dagang berdasarkan tulisan dan dokumen, maka ia dikira sebagai 'aqad di mana pihak-pihak terlibat duduk berjauhan sama seperti 'aqad melalui surat. Dengan ini majlis 'aqad akan bermula sebaik sahaja dokumen atau tulisan daripada pembuat tawaran sampai atau diterima oleh pihak penerima tawaran, bermula selepas penyediaan dokumen atau sesuatu sistem dalam laman web itu. Ini selaras dengan pendapat yang rajih⁴³ iaitu yang dimaksudkan dengan majlis yang sama ialah kontrak dianggap wujud apabila berita tentang kehendak masing-masing sampai ke pihak yang satu lagi sama ada melalui surat, wakil, telefon atau sebagainya.

Kesempurnaan Komunikasi 'Aqad.

Komunikasi tawaran dalam e-dagang akan sempurna apabila pihak pelanggan menyatakan kerelaan atau penerimaan⁴⁴ untuk melakukan kontrak dengan tindakan mengisi segala butiran dan memenuhi segala pensyaratan yang dikehendaki. Berdasarkan senario yang berlaku dalam e-dagang, 'aqad yang berlaku adalah secara dokumen bertulis digital menerusi jaringan internet dengan menggunakan peralatan komputer. Melakukan 'aqad dengan menggunakan internet seperti ini adalah berdasarkan kepada 'aqad di antara pihak-pihak yang berjauhan (al-ghaiban) iaitu pihak yang tidak bersama pada satu tempat.

Secara umumnya, 'aqad sempurna dan muktamad sebaik sahaja adanya tawaran dan penerimaan. Implikasi 'aqad juga terbentuk dengan kesempurnaan komunikasi kedua-duanya. Jika dilihat dalam transaksi muamalah Islam, ulama berbeza pendapat mengenai masa dan waktu kesempurnaan komunikasi itu. Ia bergantung kepada bentuk dan situasinya. Ulama sepakat mengatakan 'aqad di antara dua orang yang berjauhan sama ada dengan cara 'aqad melalui surat atau seorang utusan akan sempurna sebaik sahaja penerimaan berlaku, atau dengan kata lain undang-undang Islam

⁴² al-Kasani. 1328H. *Bada'i al-Sana'i fi Tartib al-Syara'i*. Kaherah: Matba'ah al-Jamaliyyah, hlm. 135.

⁴³ al-Zuhayli, Wahbah. 1984. *al-Fiqh al-Islami wa adillatuhu*. Damsyik: Dar al-Fikr, hlm. 106-111.

⁴⁴ Rujuk seksyen 24, Akta Perdagangan Elektronik 2006 berkenaan bab pengakuteraan.

mengamalkan teori deklarasi penerimaan dalam menentukan kesempurnaan ^{‘aqad} dalam keadaan sedemikian. Walau bagaimanapun, penerimaan mestilah dilakukan dengan segera dalam tempoh yang sesuai dan munasabah.⁴⁵

Ini dikuatkan lagi dengan fatwa yang dikeluarkan pada persidangan Majma’ al-fiqh al-Islami kali ke -6 di Jeddah pada 17-23 Syaban 1410 bersamaan 14-20 Mac 1990. Antara keputusan yang telah dibuat dalam persidangan itu ialah ^{‘aqad} antara dua orang yang ghaib yang tidak berada di satu tempat, kedua mereka tidak melihat dan mendengar antara satu sama lain dan perantaraan mereka adalah dengan tulisan surat atau penghantar utusan, termasuklah juga telegram, teleks, faks atau komputer, maka dalam keadaan ini, ^{‘aqad} yang dilakukan antara kedua-duanya menjadi sempurna apabila sesuatu tawaran itu sampai kepada penerima tawaran dan dia menerimanya.

Ini menunjukkan bahawa pembentukan suatu kontrak dalam bentuk komunikasi tawaran, penerimaan tawaran, pembatalan tawaran atau apa-apa komunikasi yang dinyatakan melalui suatu mesej elektronik⁴⁶ seperti mana dalam transaksi e-dagang adalah dibolehkan.

Perbandingan Dalam Pembentukan Kontrak Islam Dan Konvensional

Perdagangan Elektronik, juga dipanggil e-dagang atau dalam bahasa Inggerisnya Electronic Commerce (EC) adalah sebuah sistem perniagaan dan jual beli yang banyak menggunakan kemudahan teknologi maklumat terutama komunikasi canggih sehingga dapat melindungi dan memuaskan penggunaannya iaitu yang terdiri daripada penjual, pembeli dan pihak seperti bank, syarikat kewangan, syarikat kad kredit, pengeluar sijil pengesahan digital dan lain-lain lagi. Kebelakangan ini ianya banyak menggunakan internet khususnya Web untuk mengadakan satu rangkaian yang menyatukan pelanggan, penjual dan pihak-pihak ketiga dalam satu persekitaran elektronik yang selamat untuk semua pihak dan boleh dipercayai.

Dengan e-dagang sesebuah syarikat atau individu boleh melakukan transaksi jual dan beli dari mana-mana sahaja di dunia ini. Pra syarat terpenting untuk menjalankan perniagaan dalam suasana yang menggunakan teknologi e-dagang ini ialah pemilikan kelengkapan IT yang sesuai dan prasarana telekomunikasi yang membolehkan anda mengakses Internet. Ini sudah tentunya bermula dengan sebuah komputer, modem dan talian telefon.

Di dalam jual beli mengikut sistem muamalah Islam, penggunaan alat komunikasi moden seperti telefon, surat, faks, komputer dan lain-lain bukanlah perantaraan atau penghubung yang baru untuk menggambarkan kehendak, sebaliknya hanyalah perantaraan yang baru untuk menyampaikan maklumat kerana wasilah untuk menggambarkan kehendak masih lagi tidak berubah, iaitu sama ada dengan mengucapkan lafaz, tindakan (perbuatan), isyarat, penulisan atau diam dalam keadaan memerlukan kepastian. Masalah ber^{‘aqad} dengan menggunakan tulisan pada umumnya telah diterima oleh para sarjana Islam sama ada ulama awalan atau mutakhir. Perbezaan yang ketara antara Islam dan konvensional hanyalah dari segi alat perantaraan bagi menyampaikan kehendak kedua-dua pihak yang ber^{‘aqad}. Sistem konvensional dilihat telah menterjemahkan ^{‘aqad} yang dibuat selain daripada lisan melalui penggunaan alat perhubungan yang baru sebagaimana yang berlaku dalam kontrak e-dagang yang berbentuk mesej elektronik. Perantaraan dalam bentuk elektronik ini adalah berdasarkan wasilah ^{‘aqad}

⁴⁵ Ibn [‘]Abidin. 1327H. *Hasyiah Rad al-Mukhtar*. Kaherah: Matba[‘]ah al-Maimaniyah, hlm. 10.

⁴⁶ Rujuk seksyen 7(1), Akta Perdagangan Elektronik 2006.

dalam muamalah Islam yang telah lama dipraktikkan oleh umat Islam terdahulu atau dengan kata lain wasilah yang sama tetapi berbeza dari segi perantaraan yang digunakan.

Oleh itu, transaksi dalam bentuk e-dagang dan undang-undang yang mengiktiraf transaksi ini iaitu Akta Perdagangan Elektronik 2006 dilihat tidak bercanggah dan selaras dengan transaksi dalam muamalah Islam. Pernyataan ini diperkuatkan lagi dengan kaedah fiqh dalam mazhab syafi'i yang boleh digunapakai dalam masalah ini iaitu kaedah "Asal pada (kebanyakan) perkara adalah harus sehingga ada dalil yang menunjukkan ianya haram"⁴⁷ sebagaimana hadis Rasulullah s.a.w yang bermaksud:

"Apa-apa yang halal akan dihalalkan dalam Kitab Allah, dan apa-apa yang haram akan diharamkan dalam Kitab Allah, dan apa-apa yang didiamkan, maka ia dimaafkan"⁴⁸

Penutup

Kehadiran teknologi komputer dan internet telah banyak mengubah corak dan gaya hidup manusia kini. Ia bukan sahaja mengubah cara berkomunikasi dan memperolehi maklumat bahkan telah membawa perspektif baru dalam dunia perniagaan dan perdagangan sehingga lahirnya e-commerce (e-dagang), (e-tiket), dan lain-lain lagi. Pembentukan dan pelaksanaan jual beli sebegini adalah baru dan tidak didibahaskan secara khusus dalam kitab klasik. Tambahan pula konsep dan kerangka e-dagang bukanlah lahir dari acuan muamalat Islam. Namun mengenai urusan jual beli, fuqaha telah meletakkan asas dan teori yang jelas sebagai panduan. Kehadiran e-dagang memberi kemudahan yang cepat kepada semua golongan masyarakat dalam transaksi jual beli. Pengguna juga tidak perlu ke premis jualan kerana pemilihan barang dan ijab qabul telah dilakukan melalui internet. Ia juga dapat menjimatkan masa dan keadaan. Kehadiran e-dagang juga adalah satu muamalah atau aktiviti yang tidak bercanggah dengan sistem jual beli dalam Islam. Ini kerana e-dagang menginterpretasikan jual beli dalam bentuk yang moden yang mana ia menjadi keperluan dan kehendak masyarakat zaman sekarang. Oleh kerana hukum asal sesuatu itu harus, maka aktiviti e-dagang juga adalah harus selagi ia menepati rukun jual beli dan syarat jual beli dan selagi mana ia dapat menjamin kemaslahatan manusia seluruhnya..

Bibliografi

Abdul Karim Zaidan (Dr.). (1989). *al-Madkhal Li Dirasah al-Syariah al-Islamiah*. Cet. 11. Baghdad: Maktabah al-Quds.

Abdul Rahman al-Jaziri. (t.t). *Kitab al-Fiqh 'Ala Mazahib al-Arba'ah*. Cet. 8. Juzuk 2. Beirut: Dar Al-Thiqa al-Turath al-^cArabi.

⁴⁷ Muhammad Nuruddin Merbau Banjar al-Makki. 2002. *al-Durar al-Bahiyyah fi Idah al-Qawa'id al-Fiqhiyyah*. Al-Kaherah: Dar al-Salam, hlm. 68.

⁴⁸ Ibid; Hadis yang diriwayatkan oleh Tirmidhi dan Ibnu Majah.

Abi Muhammad Abdullah Ibn Ahmad. (1972). *al-Mughni*. Juzuk 4. Beirut: Dar al-Kitab al-Arabi.

Abu Zaharah. (1977). *al-Milikiyyah Wa Nazariyyat al-[‘]Aqd fi al-Islamiyyah*. Mesir: Dar al-Fikr.

Asiah Mohd Yusoff. (2000). Undang-undang Kontrak Anson. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka terjemahan daripada A.G.Guest (1984). *Anson's Law of Contract*. United Kingdom: Oxford University Press.

Ala' Eddin Kharofa. (1997). *Transactions in Islamic Law*. Kuala Lumpur. AS Noordeen

al-Allamah Syamsuddin Al-Syeikh Muhammad Al-Dusuqi. (t.t). *Hasyiah al-Dusuqi [‘]Ala Syarh al-Kabir* Juzuk 3. Mesir: Maktabah Isa al-Bab Al-Halabi Wa Syirkuh.

Alauddin Abi Bakr Ibn Mas'ud al-Kasani. (t.t). *Bada'i al-Sana'i fi Tartib al-Syara'i*. Juzuk 6. Kaherah: Maktabah al-Imam.

al-Bukhari. Abu [‘]Abd Allah Muhammad bin Isma[‘]il bin Ibrahim al-Mughirah. (1989). *Sahih al-Bukhari*. Beirut: Dar al-Kutub al-[‘]Ilmiyyah.

C P Thorpe & J C L Bailey. (1999). *Commercial Contracts*. Ed. 2. London: Kogan Page Limited.

David McGeachine (1999). *Defining E-Commerce* dalam conference of the Measurement of Electronic Commerce. Singapore: Singapore Department of Statistic.

Efraim Turban, David King, Jae Lee & Denis Viehland. (2004). *Electronic commerce: A managerial perspective*, Upper Saddle River: Pearson

Ibn [‘]Abidin. 1327H. *Hasyiah Rad al-Mukhtar*. Kaherah: Matba[‘]ah al-Maimaniyah.

Al-Kasani. 1328H. *Bada'i al-Sana'i fi Tartib al-Syara'i*. Kaherah: Matba[‘]ah al-Jamaliyyah.

Khalijah Ahmad. (2007). *Akta Perdagangan Elektronik 2006: Satu perbincangan dari perspektif pembentukan kontrak dalam talian*, Prosiding Persidangan Undang-undang 2007, Sintok: Universiti Utara Malaysia.

L B Curson, Barrister. (1994). *Dictionary of Law*. Ed. 4. Kuala Lumpur: Internatinal Law Book Services.

Md AkhirYaacob. (2002). *Undang-undang Sivil Islam*. Selangor: Dewan Bahasa dan Pustaka

Mohamad Sabri Yusoh & Shapiai Abd. Rahman. (2000). *Asas Undang-undang Perniagaan di Malaysia*. Ed. 2. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka.

Muhammad Nuruddin Merbau Banjar al-Makki. 2002. *al-Durar al-Bahiyyah fi Idah al-Qawa'id al-Fiqhiyyah*. Al-Kaherah: Dar al-Salam.

Muhammad al-Syarbini al-Khatib. (t.t). *al-Iqna'*. Juzuk 2. Dar al-Fikr.

Mustafa al-Khin, Mustafa al-Bugha, 'Ali al-Sharbiji. (1996). *al-Fiqh Manhaji 'Ala Madhhab al-Imam al-Shafi'i*. Damsyik : Dar al-Bashir bi Jaddah.

Mustafa Al-Khin (Dr.), Mustofa Al-Bugho (Dr.), Ali Asy-Syarbaji. (2004). *Kitab Feqah Mazhab Syafie* (Jilid 6). Terj. Ust Solehan bin Ayub. Kuala Lumpur: Pustaka Salam Sdn. Bhd.

Paizah Hj. Ismail. (1995). *Asas-asas muamalat dalam Islam*. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka.

Saudah Sulaiman. (2000). *Pengenalan Undang-undang Kontrak dan Agensi*. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka.

Syamsuddin Muhammad Ibn Abi al-Abbas al-Ramli (t.t). *Nihayah al-Muhtaj Ila Syarh al-Minhaj*. Juz. 3. Mesir: Maktabah Wa Matbaah Mustafa al-Bab al-Halabi Wa Auluduhu.

Teuku Iskandar. (1998). *Kamus Dewan Edisi Ketiga*. Cet. 4. Kuala Lumpur. Dewan Bahasa dan Pustaka

Wahbah al-Zuhayli. (1973). *al-Fiqh al-Islami Wa Adillatuhu*. Syria: Dar-al-Fikr.